



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM

2019-12-02

Meddelad i Stockholm

Sida 1 (5)

Mål nr

18409-19

SÖKANDE

Socionomkraft AB, 559011-7155

Sveavägen 98 5 tr

113 50 Stockholm

MOTPART

Nykvarns kommun

155 80 Nykvarn

SAKEN

Offentlig upphandling; överklagande av beslut att avbryta offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-12-02	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Socionomkraft AB:s ansökan och yrkande om att förvaltningsrätten ska granska anbudspriserna för att styrka att tilldelningen har skett på riktiga grunder.

Dok.Id 1155377

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post: avd33.fst@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax

-

Expeditionstid

måndag–fredag

08:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Nykvarns kommun har efter direktupphandlingen interimscchef för vård- och omsorgskontoret (KS/2019:396) den 1 augusti 2019 beslutat att tilldela Östlin Konsult AB kontraktet.

Sedan Socionomkraft AB ansökt om överprövning av tilldelningsbeslutet och yrkat att förvaltningsrätten granskar anbudspriserna för att styrka att tilldelningen har skett på riktiga grunder (editionsföreläggande) har Nykvarns kommun, den 23 augusti 2019, beslutat att avbryta direktupphandlingen. Som skäl för att avbryta angav kommunen att den kommit i tidsnöd vad gäller tillsättandet av en interimscchef för vård- och omsorgskontoret för perioden 1 september–31 december 2019 och att behovet har tillgodosetts genom anställning av en resurs.

Socionomkraft AB motsätter sig avskrivning av målet och ansöker om överprövning av kommunens beslut att avbryta upphandlingen. Till stöd för sin talan anför de bl.a. följande. Nykvarns kommun motiverar sitt beslut om avbrytande med tidsnöd som uppstod på grund av överprövningen som medförde att kommunen tvingades att tillgodose behovet genom att uppdragsanställa en interimscchef. Det krävs enligt praxis sakligt godtagbara skäl till avbrytandet samt att beslutet inte strider mot generella upphandlingsprinciper i synnerhet principen om lika behandling. Det framgår av handlingarna att kommunens behov av chefskonsult består och det är tydligt att kommunen är intresserad av att ingå avtal med vinnande anbudsgivaren. Överprövningen och fördröjningen beror därmed uteslutande på kommunens brister i hanteringen av upphandlingen.

Nykvarns kommun anser att det var korrekt att avbryta direktupphandlingen och att det skäl som angivits är sakligt med hänsyn till uppdragets art och den tidsnöd kommunen befann sig i för att tillsätta en

interimschef och hemställer därför att ansökan om överprövning ska avslås och avskrivs från vidare handläggning. Att avvakta förvaltningsrättens beslut med anledning av en överprövning skulle innebära stora konsekvenser för kommunen såväl ekonomiskt som verksamhetsmässigt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Beslutet att avbryta upphandlingen

En upphandlande myndighet har enligt EU-domstolens praxis ingen skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling (mål C-92/00 H1 punkterna 40 och 41). EU-domstolen har vidare uttalat att rätten att avbryta en upphandling inte är begränsat till undantagssituationer eller då det finns tungt vägande skäl (mål C-27/98, Francasso och Leitschutz, punkterna 23 och 25). Ett beslut att avbryta en upphandling måste dock vila på sakligt godtagbara skäl och följa de grundläggande bestämmelserna i fördraget (se ex. RÅ 2009 ref. 43).

Det är den upphandlande myndigheten som har bevisbördan för att det finns sakligt godtagbara skäl för ett avbrytande (jfr Kammarrätten i Stockholms dom den 12 januari 2013 i mål nr 4691-12). Förvaltningsrätten har därmed att ta ställning till om de skäl som Nykvarns kommun har anfört till stöd för sitt beslut följer de gemenskapsrättsliga principerna.

Av avbrytandebeslutet framgår att syftet med direktupphandlingen var att tillgodose Nykvarns kommuns behov av en interimschef för perioden 1 september – 31 december 2019. Nykvarns kommun har anfört att kontraktet inte kommer kunna genomföras till följd av överprövningen och att avtal inte har skrivits med vinnande anbudsgivare. Istället har behovet tillgodosetts genom att anställa en resurs.

Socionomkraft AB har anfört att det krävs sakligt godtagbara skäl för ett beslut om avbrytande och att upphandlande myndighet motiverar sitt beslut med tidsnöd samt menar att behovet av chefskonsulten fortsatt består.

Den aktuella direktupphandlingen avser upphandling av interimscbef för en begränsad period och Nykvarns kommun har med hänvisning till tidsnöd beslutat att avbryta upphandlingen och istället tillgodose behovet genom att anställa en resurs. Nykvarns kommun har avbrutit upphandlingen då den inte längre kunde säkerställa behovet av interimscbef för hela perioden. Utifrån att uppdraget som interimscbef ska utföras under en specifik period samt att Nykvarns kommun har tillgodosett behovet genom att anställa en resurs anser förvaltningsrätten att skälen för avbrytandet är sakligt godtagbara. Vad Socionomkraft AB har anfört avseende avbrytandebeslutet utgör inte skäl att anse att Nykvarns kommun har agerat i strid mot lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU, eller de upphandlingsrättsliga principerna.

Socionomkraft AB:s yrkande om att förvaltningsrätten ska granska anbudspriserna för att styrka att tilldelningen har skett på riktiga grunder

Socionomkraft AB har yrkat att förvaltningsrätten ska granska anbudspriserna för att styrka att tilldelningen har skett på riktiga grunder och gör gällande att fråga är om editionsföreläggande.

I 20 § förvaltningsprocesslagen (1971:291) anges bl.a. följande. Skriftlig handling, som åberopas till bevis, ska tillställas rätten utan dröjsmål. I fråga om sådant bevis gäller i övrigt 38 kap. 1-5 och 7-9 §§ rättegångsbalken i tillämpliga delar.

I 38 kap. 8 § rättegångsbalken anges bl.a. följande. Om allmän handling kan antas ha betydelse som bevis, får rätten förordna att handlingen ska tillhandahållas.

Det är Socionomkraft AB som ska visa att de handlingar som de begär ska tillhandahållas har betydelse som bevis. Bolagets yrkande är hänförligt till överprövning av tilldelningsbeslutet och syftar till att förvaltningsrätten ska granska anbudspriserna.

Eftersom förvaltningsrätten har funnit att Nykvarns kommun har haft sakliga skäl för att avbryta direktupphandlingen så saknas det redan av den anledningen skäl att bifalla bolagets yrkande i denna del. Det saknas således skäl för förvaltningsrätten att inhämta de aktuella uppgifterna eftersom de inte har någon betydelse i bevishänseende. Det av Socionomkraft AB framställda yrkandet ska alltså avslås.

Sammanfattningsvis ska bolagets talan avslås i sin helhet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Eva Blom
Rådman

Josefine Friman har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

